

На правах рукописи

**Лукашевич Светлана Владимировна**

**ИНДИВИДУАЛИЗАЦИЯ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ КАК СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

Специальность: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

**Автореферат**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Казань – 2014

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Ульяновский государственный университет».

**Научный руководитель:**

**Мызров Сергей Николаевич** - кандидат юридических наук, доцент

**Официальные оппоненты:**

**Барков Алексей Владимирович** – доктор юридических наук, профессор, НОУ ВПО «Московская академия экономики и права»

**Ермолова Ольга Николаевна** – кандидат юридических наук, доцент ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия».

**Ведущая организация:** ФГБОУ ВПО «Самарский государственный университет»

Защита состоится «31» октября 2014 года в 13 ч. 00 мин. на заседании диссертационного совета Д 212.081.26 при федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет», по адресу: 420008, Казань, ул. Кремлевская, 18.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» и на сайте ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» [www.kpfu.ru](http://www.kpfu.ru)

Сведения о защите, автореферат и диссертация размещены на официальных сайтах ВАК Министерства образования и науки РФ <http://www.vak.ed.gov.ru> и ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» [www.kpfu.ru](http://www.kpfu.ru).

Автореферат разослан «\_\_» \_\_\_\_\_ 20\_\_ года.

Ученый секретарь  
диссертационного совета

Г. Р. Хабибуллина

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы исследования** проявляется в четырех взаимосвязанных аспектах: социально-экономическом, доктринальном, правоприменительном и правотворческом.

Чрезвычайно важен социально-экономический аспект проблемы. В этом аспекте индивидуализация субъекта должна рассматриваться, прежде всего, как средство защиты социально-экономических прав граждан. Без четкой индивидуализации лица невозможно ни установление договорных отношений и отношений собственности, ни закрепление за субъектом юридических прав и обязанностей. Так, имя человека индивидуализирует его во всех сферах деятельности. В последнее время участились случаи совпадения имен разных людей, а также случаи неправомерного использования чужого имени в гражданских правоотношениях. В связи с этим нельзя не отметить тенденцию называть детей редкими, необычными именами. В настоящее время в России отсутствуют не только правила выбора имени для ребенка, но и вообще какие бы то ни были критерии отнесения того или иного слова к имени, в связи с чем некоторые имена существительные стали именами личными, индивидуализирующими человека. Кроме того, участились случаи добровольной смены гражданами своего имени. Также в последнее время все большую популярность приобретают операции по смене пола человеком. Единого мнения о правовом статусе лиц, сменивших пол, не выработано ни у теоретиков права, ни у законодателя. Такие операции переворачивают с ног на голову все представления о родстве и семейных отношениях, наследовании, алиментировании и других правовых последствиях. Отсутствие их законодательной регламентации зачастую затрудняет защиту прав участников гражданско-правовых отношений, одной из сторон которых является лицо, сменившее свою половую принадлежность.

Еще одним социально-экономическим фактором, обуславливающим необходимость индивидуализации физических лиц, является появление новых средств и способов индивидуализации, ранее не известных действующему законодательству (например, доменного имени). Применение нового всегда ведет к возникновению спорных ситуаций и необходимости их тщательного анализа и разрешения. Кроме того, в последнее время появились и широко используются новые технологии распознавания человека. Это связано в основном с развитием рынка информационных технологий и появлением новых услуг, таких как удаленное управление банковскими счетами, заказ и оплата товаров и услуг, получение информации и т. д. Главным фактором, обуславливающим характер современной эпохи, является масштабное внедрение современных информационно-коммуникационных технологий. Применение новых технологий дает новые возможности по использованию уже существующих средств и способов индивидуализации физических лиц. Разработка и внедрение технических достижений в

сфере индивидуализации физического лица происходит настолько быстро, что право во многих случаях не успевает обеспечивать их применение.

Данные обстоятельства обуславливают актуальность изучения вопросов индивидуализации физических лиц как субъектов гражданского права.

Последствия определенных новаций в области индивидуализации граждан таковы, что современное общество не может решить возникшие проблемы только на уровне права, они требуют более широкого и глубокого осмысления. Индивидуализация физических лиц как субъектов гражданского права в доктринальном аспекте не разработана должным образом. Не только не решен вопрос о том, что является средством индивидуализации физического лица, но и отсутствуют научные критерии выделения из множества индивидуализирующих признаков лица тех, которые индивидуализируют его как субъекта частноправовых отношений. В доктрине четко просматривается тенденция концентрации внимания на исследовании средств индивидуализации юридических лиц. Индивидуализация физических лиц пока еще оставляет значительный простор для различных доктринальных интерпретаций. Например, весьма остро стоит проблема толкования юристами понятия «индивидуализация», установления средств и способов, позволяющих индивидуализировать физическое лицо.

Еще одним направлением доктринальных исследований являются процедурные аспекты осуществления индивидуализации физических лиц, предлагаются его различные модели.

Таким образом, доктринальный аспект индивидуализации физических лиц как субъектов гражданского права охватывает вопросы, связанные с изучением основополагающих правовых документов о правовом статусе физических лиц и средств их индивидуализации, а также с анализом теоретических взглядов относительно индивидуализации граждан.

Актуальность настоящей работы обусловлена не только доктринальными соображениями, но и потребностями практики: необходимость индивидуализировать физическое лицо в частноправовых отношениях является широко распространенной. Правоприменительная деятельность свидетельствует о недостатках правового регулирования индивидуализации физических лиц как субъектов гражданского права. Развитие общественных отношений подтверждает недостаточность традиционных средств индивидуализации физических лиц. На практике это проявляется в увеличении числа конфликтных ситуаций, требующих вмешательства судебных органов. Анализ правоприменительной судебной практики позволил прийти к выводу, что перечень средств индивидуализации физического лица законодательством до настоящего времени не определен. Отсутствует единое понимание того, как должно использоваться то или иное средство индивидуализации. Нет единого мнения и по вопросам охраны и недопущения нелегального использования средств индивидуализации. Кроме того, отсутствуют обобщения судебной и иной правоприменительной практики по рассматривае-

мым вопросам. Указанные обстоятельства способны породить серьезные затруднения и даже ошибки в отечественной правоприменительной практике.

Вопросы индивидуализации физических лиц как субъектов гражданского права имеют важное значение также и в нормотворческом аспекте. Проблемы индивидуализации физических лиц длительное время незаслуженно были лишены внимания со стороны правотворческих органов государства. Прежде всего, это выразилось в крайне скудной нормативно-правовой базе, регулирующей данную сферу общественных отношений. Современный этап развития гражданско-правовой законодательной системы России характеризуется активной преобразовательной тенденцией. Изменения законодательства охватывают не только сферу гражданского права, но и смежные области права. Гражданский кодекс (далее – ГК РФ) подвергается постоянной доработке. Однако однозначного ответа на вопросы, связанные с индивидуализацией физических лиц, по сей день не дано. За исключением изменений ч. 4, 5 ст. 19 и ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации, проблема индивидуализации физических лиц осталась незатронутой. На сегодняшний день положения об индивидуализации физических лиц содержатся в разрозненных актах, каждый из которых применяется самостоятельно, независимо от других. При этом нормы различных документов не всегда согласуются друг с другом, что вызывает трудности в правоприменении. Следовательно, актуальными представляются задачи упорядочения нормативно-правовой базы об индивидуализации физических лиц, придания ей определенной системы в целях единообразного применения законодательства, разработки единого порядка действий, направленных на индивидуализацию физических лиц.

Таким образом, наличие указанных объективных обстоятельств, а также отсутствие комплексного подхода к проблемам индивидуализации физического лица как субъекта гражданского права определяют актуальность данного исследования.

**Степень научной разработанности темы исследования.** Невзирая на значимость рассматриваемой проблемы, индивидуализация физического лица как субъекта гражданского права не является востребованным предметом изучения для российской правовой науки. Безусловно, следует отметить частичную разработанность правовых вопросов, касающихся правового режима и охраны отдельных средств индивидуализации физического лица. Но это в основном относится к таким средствам, как имя, место жительства, подпись, то есть так называемым «традиционным средствам индивидуализации».

Исследованию проблем использования отдельных средств индивидуализации субъектов гражданского права в разное время посвятили свои труды Л. В. Агеева, И. П. Бахтиаров, Д. А. Белова, С. А. Бобков, В. Ю. Борисов, В. Ю. Бузанов, Е. Н. Герцева, О. А. Городов, Ю. Т. Гульбин, Л. А. Забегайло, А. М. Зинин, Н. А. Иванов, О. Ю. Ильина, В. Я. Колдин, Г. А. Кухарев, И. А. Михайлова, З. Ю. Милютин, И. А. Назарова, Ю. Л. Немец,

С. В. Одинцов, И. О. Перепечина, И. А. Петров, И. А. Покровский, А. П. Рабец, А. А. Решетникова, А. П. Сергеев, В. И. Сергеев, Е. Н. Филенко.

Исследованием традиционных средств индивидуализации физических лиц занимались О. Ю. Блохина, И. Ш. Килясханов, Л. И. Котиева, М. Н. Малеина, А. В. Мирошник, Т. Н. Палькина, С. Н. Рождественский, Т. В. Шершень, А. М. Эрделевский.

Вопросы индивидуализации физических лиц рассматривали в кандидатских диссертациях В. Г. Алейниченко и Н. Х. Бузарова.

Однако четкое определение индивидуализации физического лица в науке отсутствует. Не выведены критерии, которым должны соответствовать средства индивидуализации. Монографические и диссертационные исследования нетрадиционных средств индивидуализации физических лиц, таких, например, как биометрические показатели, и возможностей их использования в гражданско-правовых отношениях отсутствуют.

**Цель и задачи.** Цель работы – сформулировать комплексное научное представление о системе средств индивидуализации субъектов гражданского права – физических лиц.

В соответствии с поставленной целью выделены следующие задачи:

- определить правовую природу и сущность индивидуализации физических лиц;
- сформулировать понятие «индивидуализация физического лица»;
- установить место правового института индивидуализации физического лица в системе гражданского права;
- определить понятие «средство индивидуализации»;
- исследовать признаки и функции средств индивидуализации физических лиц;
- разработать и обосновать понятийный аппарат теории идентификации;
- сопоставить правовые средства индивидуализации физического лица с практикой идентификации граждан;
- доказать необходимость закрепления на законодательном уровне в качестве средств индивидуализации биометрических показателей физического лица;
- установить специфику законодательства Российской Федерации в сфере индивидуализации физических лиц и сравнить его с законодательством других стран;
- определить наиболее эффективные средства индивидуализации физических лиц;
- выяснить перспективы дальнейшего развития нормативно-правового регулирования применения средств индивидуализации физических лиц;
- исследовать правоприменительную практику по вопросам, связанным с индивидуализацией физических лиц как субъектов гражданского права;

- проанализировать нормы Гражданского кодекса Российской Федерации в части закрепления перечня средств индивидуализации физических лиц;
- подготовить и обосновать предложения и рекомендации по совершенствованию гражданского законодательства в сфере индивидуализации физических лиц.

**Научная новизна.** Сформулировано комплексное научное представление о системе средств индивидуализации субъектов гражданского права – физических лиц. Определено место института гражданско-правовых средств индивидуализации физического лица в системе гражданского права.

Исследований данной темы в рассматриваемом объеме и аспекте ранее не проводилось.

Научная новизна исследования проявляется в постановке проблемы и подходе к ее исследованию, а также в перечне анализируемых вопросов, использовании системного метода с учетом теоретических положений и практической деятельности.

Кроме того, впервые рассматривается возможность использования методов криминалистической идентификации в гражданско-правовых отношениях. Обосновывается необходимость такого использования и, как следствие, его законодательного закрепления в рамках гражданского, предпринимательского и семейного права.

Сформулирована правовая дефиниция терминов «гражданско-правовая индивидуализация» и «средство индивидуализации», рассмотрены возможные классификации данных средств, раскрыты проблемы их применения субъектами гражданских правоотношений, а также предложены основные пути совершенствования названных средств.

Научная новизна диссертации либо ее отдельных элементов заключается в следующих положениях, выносимых на защиту:

1. Сформулировано определение понятия «система средств индивидуализации» – совокупность средств, взаимосвязанных или взаимодействующих между собой для достижения общей цели – индивидуализации физического лица. Предложены новые элементы в систему средств индивидуализации физических лиц: электронный почтовый адрес, отпечатки пальцев, форма руки, расположение вен на лицевой стороне ладони, сетчатка глаза.
2. Сформулировано определение понятия «индивидуализация физического лица» – процесс обособления физического лица по присущим только ему признакам.
3. Гражданско-правовая индивидуализация субъектов осуществляется с помощью специальных средств. Поскольку действующее законодательство не содержит подобной дефиниции, а ограничивается перечислением таких средств, выведено авторское определение понятия «средство индивидуализации» – отли-

чительный признак личности, позволяющий ее идентифицировать как участника тех или иных правоотношений.

4. Установлено, что в гражданско-правовых отношениях индивидуализация личности может осуществляться при помощи биометрических технологий, под которыми понимаются методы и соответствующие им технические средства получения и использования биометрических данных человека в целях его идентификации.

5. Доказана необходимость закрепления на законодательном уровне в качестве средств индивидуализации физического лица его биометрических показателей как наиболее универсальных, присущих всем субъектам без исключения, собираемых и неотчуждаемых.

6. Доказано, что идеальными средствами индивидуализации физического лица, соответствующими всем необходимым критериям, являются отпечаток пальца и сетчатка глаза.

7. Предложены способы разрешения проблем, возникающих у субъекта права в связи со сменой его половой принадлежности (порядок замены пола, смена правового статуса лица и правопреемство). В основе этих способов лежит принцип, согласно которому граждане, сменившие пол, приобретают правовой статус, присущий лицам приобретенного пола. Обоснована необходимость разработки договора, детально регламентирующего права и обязанности гражданина и медицинской организации, в которой будет проведена операция по смене пола.

**Теоретическая и практическая значимость работы.** Теоретическая значимость исследования обусловливается актуальностью и новизной рассматриваемых положений, которые способствуют расширению сферы научных знаний об особенностях механизма индивидуализации физических лиц.

Научная значимость работы заключается в том, что она может являться основой углубленной разработки теории индивидуализации субъектов гражданского права. Результаты исследования могут способствовать решению определенных проблем гражданско-правовой теории, в том числе связанных с изучением физических лиц как субъектов гражданского права, а также объектов гражданских прав.

Теоретические положения, содержащиеся в работе, могут использоваться при преподавании следующих учебных курсов: «Гражданское право», «Предпринимательское право», «Коммерческое право» – в высших учебных заведениях. Предложения по совершенствованию законодательства могут применяться в правотворческой деятельности при создании новых и совершенствовании действующих актов, в частности при подготовке изменений и дополнений в ГК РФ.

Практические выводы применимы при разрешении конкретных гражданско-правовых споров, в том числе в судебном порядке.



**Методология и методы исследования.** Методологическую основу диссертационного исследования составляет совокупность общенаучных методов анализа и синтеза, индукции и дедукции, диалектико-материалистический, исторический, формально-логический, статистический, аналогии, лингвистический, системно-структурный. Также использованы частные приемы познания, в основном специально-юридические методы, такие как сравнительно-правовой, формально-юридический, технико-юридический, историко-правовой, метод правового моделирования.

При обосновании отдельных положений диссертации применялись специальные исследования по философии, социологии, психологии, криминалистике, информационным технологиям.

**Степень достоверности и апробация результатов.** Достоверность результатов исследования обеспечивается использованием в качестве теоретической базы диссертации фундаментальных исследований отечественных и зарубежных авторов: М. М. Агаркова, Ю. А. Афанасьевой, Рууд М. Болле, М. И. Брагинского, Я. Р. Веберса, В. Венецианова, В. В. Витрянского, В. Н. Волкова, Е. Н. Герцевой, В. Гёлера, В. П. Грибанова, Д. Д. Гримма, Энил Джейн, В. Евдокимовой, А. И. Иойрыша, О. С. Иоффе, А. И. Каминка, И. Ш. Килясханова, С. А. Кондрашова, Л. И. Котиевой, М. Н. Малеиной, М. Н. Марченко, Жюллио де ла Морандьер, Шарат Панканти, И. О. Перепечиной, М. Г. Пименова, И. А. Покровского, О. Прокопа, К. Прохорова, В. В. Розенберга, В. И. Синайского, Е. А. Суханова, В. Р. Скрипко. Использована обширная литература, отражающая становление и развитие научных понятий, средств индивидуализации. Должное внимание уделено авторам оригинальных концепций и методов, стимулировавших развитие теории и методики индивидуализации субъектов права.

Хотелось бы выделить работы современных российских правоведов по проблематике диссертационного исследования: В. Г. Алейниченко, И. П. Бахтиарова, С. А. Бобкова, В. Ю. Бузанова, Н. Х. Бузаровой, В. Булычева, В. А. Дмитриева, Л. А. Забегайло, О. Ю. Ильиной, Л. Исаева, Г. А. Кухарева, А. В. Мирошник, Ю. Л. Немца, С. В. Одинцова, В. В. Орловой, Т. Н. Палькиной, И. О. Перепечиной, А. А. Решетниковой, В. И. Сергеева, А. Г. Серго, В. И. Скиба, И. Е. Шульга.

Достоверность исследования также обеспечивается эмпирической базой, состоящей из опубликованной судебной практики Верховного суда РФ и Конституционного суда РФ, а также судебной практики по гражданским и уголовным делам, отобранной для исследования автором диссертации; статистики разного уровня; вторичных конкретно-социологических исследований.

Диссертация подготовлена на кафедре гражданского права и процесса юридического факультета федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ульяновский государственный университет», где проведено ее обсуждение.

Основные результаты диссертационного исследования были представлены на I ежегодной Международной научно-практической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Перспективы развития современного права в контексте процессов интернационализации» (г. Архангельск, 2006); XIV Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов-2007» (г. Москва, 2007); научно-практической конференции аспирантов и соискателей «Актуальные проблемы современного права в научных исследованиях молодых ученых-юристов» (г. Москва, 2010).

Также выводы и предложения автора применяются при разработке и преподавании учебных курсов «Гражданское право» и «Международное частное право» в Ульяновском государственном университете. Основные положения диссертации отражены в 13 научных статьях, четыре из которых опубликованы в ведущих рецензируемых журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Минобрнауки России для публикации результатов диссертационных исследований на соискание ученой степени кандидата наук.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

**Структура работы** обусловлена научной целью и задачами исследования, его предметом. Диссертация состоит из введения, трех глав, состоящих из десяти параграфов, заключения и списка используемых источников.

Во **введении** обосновывается актуальность темы исследования, определяются его цель и задачи, раскрывается методологическая и теоретическая основа работы, аргументируется научная новизна работы, приводятся основные положения, выносимые автором на защиту, определяются объект и предмет исследования, дается характеристика степени научной разработанности проблемы, обосновывается теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования, указываются сведения об апробации его результатов.

**Первая глава «Общие положения о гражданско-правовой индивидуализации физического лица»** включает в себя три параграфа и посвящена рассмотрению общетеоретических проблем, связанных с тематикой исследования, к числу которых относятся особенности физического лица как субъекта гражданского права, обоснование необходимости его индивидуализации, определение понятия «индивидуализация», выявление критериев, которым должно соответствовать идеальное средство индивидуализации граждан.

В *первом параграфе «Гражданская правосубъектность физических лиц»* проанализировано понятие «субъект права», доктринальные определения категории «правосубъектность», определена точка зрения автора по данному вопросу.

Прослежено доктринальное понимание соотношения категорий правоспособности и дееспособности в исторической ретроспективе. Проанализированы ос-

новые научные точки зрения на содержание правоспособности: динамическая теория (М. М. Агарков) и статическая теория (С. Н. Братусь), а также действующие правовые нормы, определяющие содержание правоспособности. Рассмотрена классификация правоспособности.

Обоснована целесообразность признания субъектом права клона человека в случае его создания.

Изучены основные точки зрения по определению момента смерти человека, имеющиеся как в юриспруденции, так и в иных науках.

Рассмотрено понятие дееспособности граждан и ее элементы. Предложено рассматривать предпринимательскую деятельность гражданина как разновидность отраслевой правоспособности, а также внести изменения в п. 1 ст. 27 ГК РФ и изложить его в следующей формулировке: «Несовершеннолетний, достигший четырнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или желает заниматься предпринимательской деятельностью».

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо, при отсутствии такого согласия, по решению суда».

Рассмотрены медицинский и юридический критерии недееспособности.

Сделан вывод о том, что под физическим лицом как субъектом гражданского права понимается гражданин, иностранный гражданин или лицо без гражданства, обладающие способностью иметь права и исполнять обязанности, а также возможностью своими непосредственными действиями или через представителя приобретать их. Обращено внимание на связь правосубъектности с признаками, индивидуализирующими конкретного субъекта права.

Во *втором параграфе главы первой «Понятие индивидуализации физического лица, ее средства и значение»* исследуется понятие «индивидуализация» и его соотношение с понятиями «индивидуальность» и «идентификация». Дается оценка текущему состоянию нормативно-правовой базы по тематике исследования. Обобщаются работы других юристов по этому вопросу, рассматриваются средства индивидуализации и предлагается свой авторский подход к выделению критериев, которым должны соответствовать средства индивидуализации субъектов гражданского права.

Особое внимание уделяется проблемным вопросам гражданско-правовой индивидуализации человека. С помощью примеров судебной практики показывается, что основной существующий способ индивидуализации физических лиц – идентификация по паспорту – несовершенен и нуждается в доработке.

В *третьем параграфе главы первой «История развития отечественного законодательства о средствах индивидуализации»* рассматривается нормативно-правовое регулирование индивидуализации физических лиц в ретроспективе.

Первоначальным средством индивидуализации физического лица выступало его имя. В работе анализируется научное представление об имени со времен Древнего Рима и до наших дней. В качестве прообраза общего права на имя рассматривается право торговца на фирму. С этой целью анализируются нормы Устава Торгового и Устава о Векселях. Также анализируются основные точки зрения на юридическую природу фирменных наименований, преобладающие в теории права в досоветский период. Далее рассматривается еще одно средство индивидуализации – клеймо и его преобразование в товарный знак (1896 год). Проводится анализ законодательства о товарных знаках. Дается краткий анализ современного законодательства о средствах индивидуализации. Особое внимание уделяется месту жительства.

Анализируя историю развития Российского законодательства о средствах индивидуализации, автор приходит к общему выводу, что, хотя на протяжении нескольких столетий нормы права регулировали вопросы индивидуализации субъектов права, круг средств индивидуализации существенно не менялся. Законодатель ограничивался лишь тем, что из года в год вносил изменения в правовую регламентацию одних и тех же средств. Только в последнее десятилетие стала прослеживаться тенденция к постепенному переходу от индивидуализации субъектов коммерческой деятельности к индивидуализации физических лиц как таковых, что свидетельствует об актуальности рассматриваемой тематики.

Материал следующих глав посвящен непосредственному изучению отдельных средств индивидуализации физических лиц.

**Вторая глава** работы посвящена традиционным правовым средствам индивидуализации физических лиц и состоит из четырех параграфов.

В *первом параграфе «Право на имя как средство индивидуализации физического лица»* в качестве средства индивидуализации исследуется право на имя – личное неимущественное право, признаваемое за каждым человеком с момента его рождения. Имя лица является основным средством его индивидуализации в гражданском обороте.

В работе рассматривается право на имя, порядок его присвоения, способы защиты. Отдельное внимание уделено псевдониму как варианту имени, анализируются практические и теоретические проблемы, возникающие в процессе реализации права на выбор и присвоение имени.

Обосновывается необходимость установления ответственности для лиц, не выполнивших обязанность по регистрации ребенка и присвоению ему имени.

В связи с отсутствием законодательных требований к имени предлагается пойти по пути французского законодательства и закрепить правило, по которому ребенка можно назвать именем, закрепленным в соответствующих словарях.

Также рассматривается процедура перемены имени как добровольная, так и осуществляемая в соответствии с ФЗ от 20.08.2004 № 119-ФЗ

«О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства».

Анализ содержания права на имя позволяет сделать вывод о недостаточной законодательной регламентации этого вопроса.

Во *втором параграфе «Место жительства и место пребывания гражданина как средство его индивидуализации»* рассмотрены понятия «место жительства» и «место пребывания». Анализируются правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства. Анализируются также последние изменения законодательства. Выявлены недостатки применения на практике рассматриваемого средства индивидуализации. Подчеркивается недостаточность закрепленных в ГК РФ средств индивидуализации физических лиц. Указанный факт подтверждается примерами из судебной практики. Обосновывается целесообразность применения в качестве средств индивидуализации биометрических данных человека как наиболее универсальных, присущих всем субъектам без исключения, собираемых и неотчуждаемых.

*Третий параграф «Половая принадлежность гражданина как средство его индивидуализации»* посвящен вопросу смены пола человеком как наименее урегулированному законодателем. Отмечено отсутствие законодательно закрепленных оснований для хирургической смены человеком физиологического пола. Проведено разграничение понятий «физиологический пол» и «гражданский пол», при этом под последним понимается пол, указанный в паспорте гражданина. Подчеркнута необходимость разработки новых нормативно-правовых актов, таких как «Инструкция о порядке изменения половой принадлежности» и типовой договор «Об оказании медицинских услуг по смене пола», а также необходимость внесения изменений в действующие акты.

Предложено в качестве условий, необходимых для смены пола, рассматривать достижение лицом, желающим сменить пол, возраста 18 лет, а также отсутствие у него несовершеннолетних детей.

Отмечено, что законодателем не решен вопрос о правопреемстве. При определении объема и содержания правопреемства в случае смены пола необходимо исходить из следующего: поскольку со сменой пола «погибает» в социальном отношении одно лицо и появляется новое, то с момента смены пола все социальные отношения, в которых состояло лицо, считаются прекратившими свое действие. Примерами таких отношений являются отношения по поводу имущественных и личных неимущественных благ. При этом отношения, обусловленные биологическими факторами, могут просто трансформироваться в отношения с новым субъектным составом.

Предложено статью 16 Семейного кодекса РФ дополнить положением, согласно которому брак, в котором один из супругов изменил пол, прекращается.

В результате анализа зарубежного законодательства по рассматриваемому вопросу, а также практики международных судов сделан вывод, что российское законодательство не в полной мере использует опыт зарубежных государств и международного сообщества в сфере правового регулирования смены пола человеком.

Законодателю следует внести изменения во многие действующие правовые акты Российской Федерации, в первую очередь Семейный кодекс.

В четвертом параграфе *«Средства индивидуализации физического лица как предпринимателя без образования юридического лица»* обоснована невозможность использования в качестве такого средства имени предпринимателя. Проведен анализ коммерческого обозначения, отмечена необходимость введения правила, согласно которому предприниматели без образования юридического лица должны всю свою деятельность осуществлять с использованием одного коммерческого обозначения, за исключением случаев осуществления деятельности по договору коммерческой концессии. При этом коммерческое обозначение должно указываться в документах, подтверждающих регистрацию лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Проведен анализ средств, используемых для индивидуализации предпринимателей на практике, но не закрепленных в качестве таковых законодателем: логотипа, торговой марки, бренда, слогана, личной печати, основного государственного регистрационного номера записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя. Установлено, что единственным легитимным средством индивидуализации предпринимателя без образования юридического лица является ОГРНИП.

Проведенный анализ средств индивидуализации предпринимателей без образования юридического лица позволил сделать вывод об их недостаточной правовой регламентации. Использование наиболее часто встречающихся средств по большей части никак не регламентировано законом.

Наиболее близким к идеальному средству индивидуализации предпринимателей будет являться печать при более жесткой правовой регламентации процедуры ее изготовления и обязательной регистрации. Однако печать всегда будет обладать свойством отчуждаемости. Поэтому целесообразно предоставить индивидуальным предпринимателям право на уникальное наименование, которое будет указываться в свидетельстве о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, и допустить возможность его использования в качестве коммерческого обозначения этого предпринимателя. При этом все виды деятельности должны осуществляться физическим лицом под этим наименованием с непосредственным указанием на вид деятельности.

**Третья глава «Новаторские средства индивидуализации физических лиц»** состоит из трех параграфов.

В первом параграфе «Проблема индивидуализации субъекта в сети Интернет» отмечено, что единого подхода к индивидуализации пользователей сети «Интернет» – физических лиц на законодательном уровне не существует.

Проанализированы понятие «доменное имя», процедура его регистрации, защиты от неправомерного использования. Дано авторское определение рассматриваемой категории: доменное имя – это уникальное, отличное от зарегистрированных ранее фирменных наименований, товарных знаков и знаков обслуживания символическое обозначение, сформированное в соответствии с правилами адресации сети «Интернет», соответствующее определенному сетевому адресу и зарегистрированное в установленном законом порядке. Указано на необходимость законодательного закрепления порядка регистрации доменных имен.

Рассмотрены такие средства индивидуализации в сети «Интернет», как логин и пароль. Обоснована необходимость создания единого идентификатора граждан при оказании им государственных услуг в электронном виде. Проведен анализ средств идентификации, используемых в настоящее время, а также предложенных теоретиками права. В качестве оптимального идентификатора выделен электронный почтовый адрес.

Второй параграф третьей главы «Биометрические технологии в процессе индивидуализации человека» объясняет общий принцип использования биометрических технологий в процессе индивидуализации человека. Рассматривается применение как физических, так и поведенческих биометрических характеристик человека. В первую очередь речь идет о подписи как наиболее тесно связанной с именем биометрической характеристике. Отмечается недостаточное законодательное регулирование использования подписи. Указывается на необходимость законодательного закрепления понятия подписи и ее элементов. Анализируются доктринальные определения понятия «подпись» и на их основе выводится авторское определение, согласно которому под подписью следует понимать собственноручное буквенное или смешанное написание, содержащее не менее двух начальных букв фамилии лица, осуществляющего это написание. При этом говорится о необходимости закрепить в законе правило, согласно которому в случае проставления подписи по сделкам и операциям, требующим обязательного письменного оформления, наряду с подписью должна указываться ее полная расшифровка, выполняемая гражданином собственноручно.

Оценивается возможность гражданско-правовой индивидуализации по отпечаткам пальцев, форме руки и расположению вен на лицевой стороне ладони. При рассмотрении индивидуализации лица по его внешнему облику особое внимание уделяется праву на собственное изображение. Проводится подробный анализ ДНК-идентификации. Указывается на необходимость тщательной разработки законодательной базы использования рассматриваемых средств индивидуализации. Перечисляются способы использования всех указанных биометрических характеристик в гражданско-правовой сфере.

В последнем параграфе «Электронный паспорт гражданина как средство индивидуализации физического лица» отмечено, что основным способом индивидуализации личности является его идентификация при помощи документа, удостоверяющего личность. Доказывается, что применяемые в России в настоящее время документы, удостоверяющие личность, не могут обеспечить достоверную идентификацию человека. Обосновывается необходимость включения в основной документ, удостоверяющий личность, биометрических данных (отпечатков пальцев). В качестве аналога такого электронного паспорта рассматривается универсальная электронная карта. Предполагается, что универсальная электронная карта в будущем станет основным средством индивидуализации граждан, при этом индивидуализация будет осуществляться посредством идентификационного приложения электронной карты.

В заключении подведены итоги исследования и приведены предложения по совершенствованию законодательства.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Индивидуализация физических лиц, как следует из данного исследования, является необходимым атрибутом любых гражданско-правовых отношений.

Человек выступает в общественных отношениях под собственным именем, включающим собственно имя, отчество и фамилию. На сегодняшний день имя служит основным средством индивидуализации физического лица. Однако одного лишь выявления имени для индивидуализации личности явно недостаточно.

В законе необходимо предусмотреть более детальное регулирование средств индивидуализации физических лиц в гражданском обороте, к которым следует отнести имя, место жительства, половую принадлежность, подпись, доменное имя, электронный почтовый адрес, группу крови, отпечаток пальца, сетчатку глаза, ДНК. Действующее отечественное законодательство в сфере индивидуализации физического лица, хотя и стало более прогрессивным по сравнению с тем, каким было несколько лет назад, все равно содержит много пробелов, которые тормозят его применение на практике и поэтому требуют скорейшего восполнения.

Кроме того, проведенный анализ применяемых средств индивидуализации физических лиц показал, что необходимым критериям универсальности, уникальности, постоянства и собираемости в полной мере соответствуют отпечаток пальца и сетчатка глаза. В связи с этим шаблоны отпечатков двух пальцев предлагается размещать в основном документе, удостоверяющем личность. При этом подобным документом должны наделяться не только граждане России, но также лица без гражданства, иностранные граждане и беженцы.



## СПИСОК РАБОТ, ОПУБЛИКОВАННЫХ АВТОРОМ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ

*Публикации в ведущих рецензируемых научных журналах, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученых степеней доктора и кандидата наук:*

1. Лукашевич, С. В. Право на имя как средство индивидуализации физического лица / С. В. Лукашевич // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2010. – № 11. – С. 84–88.
2. Лукашевич, С. В. К вопросу об идентификации пользователей портала государственных услуг / С. В. Лукашевич // Современное право. – 2010. – № 11. – С. 78–80.
3. Лукашевич, С. В. К вопросу об индивидуализации физического лица / С. В. Лукашевич // Законодательство. – 2011. – № 10. – С. 12–17.
4. Лукашевич, С. В. Биометрические технологии в процессе индивидуализации человека / С. В. Лукашевич, С. Н. Мызров // Российский следователь. – 2013. – № 15. – С. 8–11.

*Публикации в иных изданиях:*

5. Медникова, С. В. Правовой статус клона / С. В. Медникова // Материалы XIII Международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов». – М. : Изд-во МГУ, 2006. – Т. III. – С. 401-403.
6. Медникова, С. В. Гражданско-правовое регулирование смены пола человека / С. В. Медникова // Перспективы развития современного права в контексте процессов интернационализации : материалы I ежегодной Международной научно-практической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых (31 октября – 1 ноября 2006 г.) / сост. и отв. ред. Н. А. Чертова, Т. В. Бондарева, А. А. Юлегин. – Архангельск : ОАО «Северодвинская типография», 2006. – С. 339-343.
7. Медникова, С. В. Гражданско-правовое регулирование смены пола человека / С. В. Медникова // Труды молодых ученых Ульяновского государственного университета : сборник докладов и тезисов докладов студентов на XVI ежегодной научно-практической конференции (12 мая 2006 г.) / под ред. к.ф.-м.н., доцента Д. Ю. Шабалкина. – Ульяновск : УлГУ, 2006. – Вып. 15. С. 60-61.
8. Медникова, С. В. К вопросу о влиянии смены пола человека на его трудовые отношения / С. В. Медникова // Материалы конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов» / отв. ред. И. А. Алешковский, П.Н. Костылев. – М. : Изд. центр факультета журналистики МГУ им М. В. Ломоносова, 2007. С. 439.

9. Медникова, С. В. К вопросу о влиянии смены пола человека на его трудовые отношения / С. В. Медникова // Материалы докладов XIV Международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов» / отв. ред. И. А. Алешковский, А. И. Андреев, П. Н. Костылев. – М. : Изд-во МГУ : ИТК «Дашков и К», 2007. – Т. IV.

10. Медникова, С. В. Личная подпись как средство индивидуализации субъекта гражданского права [Электронный ресурс] / С. В. Медникова // Материалы докладов XVI Международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов» / отв. ред. И. А. Алешковский, П. Н. Костылев, А. И. Андреев. – М. : МАКС Пресс, 2009. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM); 12 см. – Систем. требования: ПК с процессором 486 +; Windows 95; дисковод CD-ROM; Adobe Acrobat Reader. – [Адрес ресурса в сети Интернет: <http://www.lomonosov-msu.ru/2009>]. С. 111-113.

11. Медникова, С. В. Личная подпись как средство индивидуализации субъекта гражданского права / С. В. Медникова // Материалы 8 Всероссийского научного форума (Самара, 24–25 апреля 2009 г.) / науч. ред. Н. А. Баринов. – Самара : Самарский университет, 2009. – С. 114–116.

12. Лукашевич, С. В. Правовые средства индивидуализации предпринимателей / С. В. Лукашевич // Актуальные вопросы развития юридической науки и практики в современных условиях : материалы Международной научно-практической конференции. – Уфа : РИО БашГУ, 2009. Ч. 1. – С. 278–282.

13. Лукашевич, С. В. Имя гражданина как основное средство его индивидуализации / С. В. Лукашевич // Актуальные проблемы права на современном этапе развития российской государственности : материалы Всероссийской научно-практической конференции (25–26 марта 2010 г.) : в 3 ч. Ч. III. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2010. – С. 32–40.